

■观点

博物馆馆藏文物资源衍生权利相关问题研究

唐海源 李欣瞻

2019年，国家文物局印发《博物馆馆藏资源著作权、商标权和品牌授权操作指引（试行）》，对博物馆馆藏资源著作权和商标权的授权进行了指导。从法律属性上看，博物馆馆藏资源的权利分为多个层次，应当明晰各项权属的载体和侧重。第一层是文物本体的权利，即物权，是一切权利的基础；第二层是对文物本体进行数字化采集得到的文物数字资源的数据，为数据产权；第三层是该数据可能构成的著作权。数据产权和著作权都与数据本身密不可分，无法脱离数据单独存在，但并非所有数据之上都存在著作权；第四层是基于前三层权利形成的衍生知识产权，即专利权和商标权。对于数据产权和文物数字资源的著作权问题，业内讨论较多，因此本文仅对商标权及专利权两类衍生权利的保护方式进行讨论。

商标权

商标是用以识别和区分商品或者服务来源的标志，其本质是一种专用权。商标权人在某一产品分类上注册了商标后，就有权禁止其他市场主体在同一分类上使用同样的商标。商标权的优势在于，只要按期办理续展手续，缴纳手续费，权利的时效可以无限延长。

商标包括文字、图形、字母、数字、三维标志、颜色组合、声音及上述要素的组合。就博物馆数字资源而言，文物的平面或立体形象均可注册图形商标或三维标志商标。

近年，秦始皇帝陵博物院申请三维商标引发关注。截至今年3月，秦始皇帝陵博物院兵马俑三维模型的三维标志商标共有1040件，涉及45个品类。从手段上看，这种商标布局方式过于简单。秦始皇帝陵博物院共提交了1041个相关申请，仅有一个被驳回（申请号38943846，商标类别33类：酒），但商标获得注册并不代表商标权的稳定。首先，一些品类（如玩偶）上的商标可能会因为属于“商品自身的性质产生的形状”而被无效或异议；另外，商标权还存在连续三年不使用被撤销的风险。目前，秦始皇帝陵博物院并未在这些品类（如厨房洁具、医疗、建筑修理等）使用该商标，而一旦商标连续三年未使用，则任何人均有资格以此为由申请撤销该商标。

从目的上看，此类商标申请能否对山寨兵马俑形象进行打击同样值得讨论。假设博物院以某企业制作的兵马俑形象侵犯商标权为由提出侵权诉讼，则相应的商标权可能会受到来自被告方的无效挑战。《中华人民共和国商标法》第十二条规定：“以三维标志申请注册商标的，仅由商品自身的性质产生的形状、为获得技术效果而需有的商品形状或者使商品具有实质性价值的形状，不得注册。”因此，如果博物院试图以三维标志商标去保护同样的三维形象，则有可能因该条款而被无效成功。

商标权保护的是使用商标来标识商品或服务来源的独占

权。在商标维权中，是否是“商标用途的使用”常常成为争辩焦点。如果有人使用兵马俑的三维造型误导消费者该商品或服务由秦始皇帝陵博物院提供，则属于商标用途的使用，可能会被认定为侵权。但在实践中，商标用途使用的判断较为困难。例如，销售兵马俑形象的艺术品、作为酒店或餐厅的装饰品，或是生产、销售、租赁、陈列展出仿制兵马俑形象的行为，其意图并非标识商品来源，因此不能认为属于商标用途的使用，而无法认定为侵权行为。

因此，将文物数字形象注册为商标，并不是直接用来保护相关文创商品或服务的手段。博物馆使用数字资源注册商标，并非用以保护数字资源本身，而应当是对数字资源的二次利用，为数字资源附加额外的价值，使得该数字资源能够更好地与博物馆自身商品或服务进行关联和结合，实现良好的宣传效果。

专利权

专利权是一种专用权与排他权，即权利人有允许或禁止他人实施该专利。在我国，专利分为发明专利、实用新型专利和外观设计专利三种。其中，发明和实用新型专利保护的是“新的技术方案”，外观设计专利保护的是“适于工业应用的新设计”。

发明或实用新型专利 由于发明或实用新型专利保护的是具体的技术方案，因此与博物馆藏品数字资源或其衍生品的关系不大。20世纪90年代，甘肃省博物院下属企业曾尝试以馆藏汉代青铜鎏金摇钱树的结构即仿制方法申请发明专利，但未成功；河源市博物馆的实用新型专利一种可收纳叠层的塔形茶具（专利号ZL 202021392669.7）是对藏品资源衍生文创商品的保护，但该专利申请文件的发明内容和具体实施方式并不涉及技术效果，仅是对产品外观的美感描述。该申请获得授权是因为我国当时对实用新型专利没有实质审查步骤，只要通过初步形式审查即可获得授权，而形式审查中并不对该申请是否属于保护客体、是否具有新颖性、创造性和实用性进行判断。实践中，发明或实用新型专利由于缺乏保护客体，因此权利不稳定，一旦以此为基础进行维权，容易被无效，达不到藏品资源保护的效果。

外观设计专利 外观设计专利是用于保护适用于工业应用的新设计，其关键在于设计本身的美感，而非技术上的创造性。因此，如果能正确选择保护方向和产品，能够较好地保护文物数字资源的衍生创意商品。

黄鹤楼雪糕案例能够为博物馆采用外观设计专利途径保护文物数字资源及其创意产品提供有价值的参考。2021年6月，武汉市黄鹤楼公园管理处（本节中以下简称权利人）获得了名为“雪糕（黄鹤楼）”的外观设计专利权（专利号ZL 202130100915.0）；同年7月，武汉市亿丰美国食品商贸有限公

司（本节中以下简称“请求人”）对该专利权提出无效宣告请求；无效审查期间，权利人向国家知识产权局请求做出了专利权评价报告，报告认为该专利未发现在不符合授予专利权条件的缺陷；2022年1月，国家知识产权局复审及无效审查部做出无效宣告请求审查决定书（以下简称《无效决定》），决定维持该专利权有效。本案的无效宣告请求审查决定书说明了采用外观设计专利对博物馆文创商品进行保护的有效性，同时解答了社会上对此类专利申请的一些疑惑。

关于申请主体的问题，请求人认为权利人“属于事业单位，其职责主要在于提供景区旅游服务、传承和弘扬历史文化……不是为了申请文创雪糕的专利与民争利”。《无效决定》中认为，权利人的单位职责与其申请外观设计专利并无任何联系。可见，博物馆同样作为事业单位，将文创商品的设计申请外观设计专利并以此维权是可行的。

关于新颖性的问题，请求人认为该专利“复制了黄鹤楼楼体设计……在申请日以前在国内外为公众所知，其外形直接复制黄鹤楼，属于现有设计，或者与现有设计相比不具有明显区别”。《无效决定》中认为，黄鹤楼的设计图“不能作为现有设计与涉案专利进行对比”。在评价外观设计是否与对比设计构成实质相同时，用以对比的现有设计仅限于“相同或者相近种类的产品外观设计”，且“相近种类是指用途相近”。由于建筑与雪糕属于不同的种类，因此不存在缺乏新颖性的问题。

关于妨害公共利益的问题，请求人认为“黄鹤楼在中国历史文化中具有重要地位，是国内外著名的政治、文化建筑，将黄鹤楼外观设计授予部分人，会妨害公共利益”。《无效决定》中认为，“专利保护的是雪糕产品的外观设计”，“是以黄鹤楼为原型而创作的一款文创产品，其外观设计并非我国著名建筑物黄鹤楼本身的外观设计，对涉案专利的授权也并非将黄鹤楼的外观设计作为一项专利权授予某一个体，不妨碍社会公众以黄鹤楼为原型进行其他设计创作，不会妨害公共利益”。可见，即使博物馆基于藏品资源衍生的文创商品获得了外观设计专利，也不能影响其他社会公众就同样的藏品进行的其他设计，也不会影响该设计被用在其他种类的商品上。实际上，关于黄鹤楼造型的雪糕，目前已经有其他公司申请了外观设计专利；可见，并非只有该形象的占有者或管理者才有权利进行申请。

综上，博物馆可按照自身数字化资源的类型和重要性，按需选择多种知识产权保护途径，对具备商业性质的数字化资源实施全方位的立体保护。就保护路径而言，在对文物数字资源的原始数据进行直接保护之外，也可以采用商标权和专利权对文物资源的衍生权利做进一步保护。就保护策略而言，对于有重要商业价值的文创商品设计，应当及时通过外观设计专利权进行保护；此外，对于有代表性意义的二维或三维文物标志，也可以以商标权方式强化该形象与博物馆的关联关系。

■调研

非国有博物馆的发展路径探究

——以山东省第一次全国非国有博物馆藏品备案工作为例

徐战

近年来，非国有博物馆发展势头强劲，为中国博物馆事业注入新活力，展现多元化发展趋势。笔者参加了山东省全国第一次非国有博物馆藏品备案工作，实地调研了十几家博物馆，获取了第一手的数据资料。通过调研，深切感受到非国有博物馆目前存在的现象和问题，以及他们所面临的挑战。在此基础上，进行以下初步分析。

山东省非国有博物馆现状

数量 根据2018年山东省非国有博物馆备案情况统计，2017年底非国有博物馆数量为273家，到2020年底这一数量达到361家，山东省非国有博物馆数量位居全国第一。但与国内其他省市相比，山东省非国有博物馆发展起步稍晚。2004年，山东省第一家非国有博物馆——淄博艺术博物馆成，2010年发展到6家，2012年发展到12家，其中2005年、2006年、2008年无新成立博物馆。从2013年起山东省非国有博物馆数量开始急剧增加，仅2015年就成立93家，2018年已达到2020年，山东非国有博物馆又迎来一个建设高峰，两年间从273家增至361家，增加了89家，增加幅度为33%。从2010年山东总共6家非国有博物馆，到2020年，仅10年时间，增加了355家。山东省非国有博物馆进入了快速发展阶段，山东也跻身非国有博物馆一流省份行列。

地域分布 山东省非国有博物馆的分布存在明显的不均衡发展。截至2017年底，青岛市拥有54家非国有博物馆，数量领先全省，约占总量的五分之一；淄博市和泰安市分别有34家和29家，占比均超过10%。从地理分布来看，东部城市明显优于西南城市，沿海地区明显优于内陆地区。青岛市的非国有博物馆水平明显高于其他地区，到2020年已发展到73家。青岛市在博物馆数量、规模、藏品质量和管理方面均具有明显优势。青岛市政府的总体规划 and 政策支持是其独树一帜的重要原因。他们提出了“青岛博物馆城市”建设口号，定期推出新博物馆，并在土地使用、政策支持、资金补贴等方面采取综合措施。相关政策文件为非国有博物馆发展提供了保障，也为其他地市的发展提供了借鉴。青岛市文化底蕴深厚，遗产资源丰富，人文积淀深厚，经济基础雄厚，为非国有博物馆建设提供了坚实基础。

藏品类型和数量 山东历史文化底蕴深厚，为门类繁多的非国有博物馆提供了丰富的藏品基础。从总体来看，山东省非国有博物馆呈现出“数量众多、种类齐全”的特点。在本次调查中，共有273家非国有博物馆，涵盖了古籍、陶瓷、雕版、石刻、玉器、茶具、书画、民俗、拓片、红色文化等多个领域。根据藏品特点和陈列内容，这些博物馆可基本分为民俗类、艺术类、自然类、历史类等。其中，艺术类博物馆数量最多，约占总量的50%左右，其次是民俗类，约占15%。这也反映了山东民俗文化的丰富多样性。例如，济南山东民俗文化博物馆、青岛海盐民俗博物馆、青岛民俗技艺体验博物馆、日照古代民俗博物馆、泰安泰山民俗博物馆等都是其代表。此外，以城市名片为主题的博物馆数量也不少，如青岛贝壳博物馆、泰安泰山石刻博物馆、泰安泰山豆腐文化博物馆、梁山水浒文化博物馆等。近年来，红色文化博物馆备受关注，其中泰安毛公山红色文化博物馆、徂徕山抗日武装起义博物馆、菏泽传递红色文化博物馆等较为突出。山东作为酒类产地，酒文化源远流长。涉及酒及酒器的博物馆共有9家，如潍坊齐鲁酒地文化博物馆、即墨

老酒博物馆等各具特色。这些博物馆以酒文化为核心，深度挖掘企业文化内涵，形成集餐饮、宾馆、旅游、文创于一体的产业集群。泰山石文化博物馆、泰山玉文化博物馆、泰山茶文化博物馆等以组合形式呈现的非国有博物馆，成为新的亮点，相信将是未来发展的一个方向。

山东非国有博物馆发展的背景

深厚的历史文化渊源 山东作为中华文明的发祥地之一，拥有悠久的历史和丰富的文化底蕴，博物馆在展示历史遗产和文化遗产方面发挥着重要作用。山东人对历史和文化的热爱和崇尚古代遗产的心态，确实体现了山东人对传统文化的珍视和传承。

山东的历史文化底蕴深厚，无疑为中国文化的发展和传承做出了重要贡献。从古至今，山东一直扮演着文化繁荣的重要角色，培育了许多杰出的先贤和思想家，如孔子、孟子、王羲之等，他们的思想和作品影响深远，被视为中华文化的瑰宝。山东作为儒家文化的发源地，承载了博大的哲学思想和文化传统，与中国古代文明奠定了坚实基础。山东拥有丰富的名胜古迹和历史文化遗产，如泰山、三孔、齐长城、大运河等。这些古迹见证了山东悠久的历史 and 灿烂的文化。同时，在考古领域，山东的成就也备受瞩目。山东在全国十大考古新发现评选中屡屡有所斩获，入选数量排名前列，展示了山东在考古研究和文物保护方面的重要地位和贡献。

政府利好政策的扶持 非国有博物馆爆发式增长的背后，是国运昌盛，国家文化战略意识提升的标志。另一个关键因素是政府出台的优惠政策是强有力的支撑。从国家层面，2011年国家文物局印发《国家文物博物馆事业发展“十二五”规划》《博物馆事业中长期发展规划纲要2011—2020》，为博物馆事业发展谋划了方向。2017年国家文物局印发《关于进一步推动非国有博物馆发展的意见》提出非国有博物馆加快现代博物馆的制度建设，要落实法人财产权，健全其退出机制，探索建立信息公开和信用档案制度。2018年，国家文物局启动了全国非国有博物馆的藏品备案工作，这也是国家政府层面第一次对非国有博物馆的藏品进行调查登记。2018年，山东省财政厅和省文物局联合印发《山东省省级博物馆纪念馆免费开放资金管理办**法**》，提出：“符合条件的非国有博物馆自行实行免费开放给予奖励性补助。并且做了明确的资金补助数目。”另外，申请非国有博物馆规划建设，在土地使用上优惠力度大，这也成为吸引民营资本投资建设博物馆的原动力。

非国有博物馆面临的问题及原因

设立审批主体不统一 根据《博物馆管理办法》《民办非企业单位登记管理暂行条例》等有关法规，省级文物主管部门负责对非国有博物馆的设立审批，省级民政主管部门承担对非国有博物馆的登记审核，日常采用双重管理的体制。然而依据《文化类民办非企业单位登记审查管理暂行办法》，市县两级文物主管部门也可以是审批的主体，而在地方工商部门登记的带有“博物馆”字样的单位更是司空见惯。当前非国有博物馆在设立过程中审核主体不统一的原因主要是国家和省市的法律法规允许博物馆登记为企业类

型，也没有具体由哪个职能部门统一来审批设立非国有博物馆的规定。

藏品方面的问题 非国有博物馆的藏品质量参差不齐，个别单位存在藏品来源不清、收藏手续缺乏合法合规手续等问题。部分非国有博物馆面临着藏品管理不到位，例如：有的博物馆既没有制定藏品管理标准，也没有建立藏品档案，甚至没有专门的管理人员。藏品归属不明，创办者对它们的藏品所有权问题并不能明确地分辨，给藏品的管理带来隐患。

外部监管不足，内部管理运行不规范 因前期审批工作不够严谨，存在不符合博物馆设立标准、法人治理结构不够规范、内部管理体系不完善等问题。有些博物馆虽然建立了相关制度但不够完善，或者是直接借鉴了企业的管理体系，但往往不符合博物馆自身的实际情况。

资金、人才短缺 为了解决非国有博物馆存在的资金不足困难，山东各级政府出台了一些扶持政策。非国有博物馆普遍缺乏专业型人才，缺乏长期规划和专业的运营团队。普遍存在一人兼任多职的问题，无法有效保证博物馆各项功能的运营。

陈列展览与教育活动存在短板 常设展览陈设比较简单，缺少艺术美学与学术研究方面的深入探讨。在服务对象上，除中小学课堂等校园环境外，许多博物馆与其他服务对象（如社区）联系不紧密。

非国有博物馆发展路径

加强内外部制度建设 一是完善相关法律法规，尤其是准入和监管制度、法人财产权制度等与非国有博物馆可持续发展密切相关的制度，完善藏品征集鉴定与管理、展览、学术研究、文物保护、教育与服务和安全保卫制度等。二是制定监督标准，加强日常监督。除了要求提交年度检查工作报告外，还必须参照国有博物馆监督标准严格对非国有博物馆进行日常的现场检查，包括内部管理和对外开放等情况。

扩展资金来源途径 一是充分利用博物馆资源，利用展厅开放、租借、拍卖活动和博物馆商店等途径获取资金。二是发展博物馆相关文化产业，通过开展研学、开文创产品、以扩大经济效益。

完善人才政策，吸引并培养专业人才 吸引人才和改善人才结构是非国有博物馆发展的关键因素之一。通过提高专业技术人员的工资待遇和发展空间，可以激励人才留在博物馆行业，并推动他们在不同类型博物馆之间的流动，促进经验交流和共享。统一标准化评定也有助于公平评价专业技术人员的能力和贡献。

探索多渠道合作之路 加强与高校合作可以为非国有博物馆带来专业的研究支持和更多的观众资源，同时也可以为高校提供实践机会和文化交流平台。与政府和文化机构合作，将传统文化与党建教育相结合，为党建活动提供文化平台，同时宣传非物质文化遗产项目，这种合作不仅可以提高博物馆的知名度和美誉度，还可以推动文化教育事业的发展，实现多方共赢。

随着社会对文化遗产的重视和认可不断提升，非国有博物馆在传承和弘扬中国文化方面将发挥更重要的作用。吸引人才、加强合作，非国有博物馆将为推动中国博物馆事业高质量发展做出更大贡献。

革命纪念馆编撰通俗读本的实效原则和策略

芮飞军

作为纪念革命人物和历程的纪念馆，编写通俗读本能够拓展革命纪念馆的内涵宣传，能够使读者有效认知馆藏的知识内涵和意义。革命纪念馆在编写通俗读本过程，需要了解阅读对象的认知水平，摆正革命纪念馆的功能定位，着重考虑编撰通俗读本的实效原则和策略。

革命纪念馆通俗读本编撰的必要性和内容定位

加强革命文物保护利用，弘扬革命文化，传承红色基因，是全党全社会的共同责任。在全国阅读蔚然成风的新时代中，革命纪念馆需要发挥应有的红色文化堡垒作用。革命纪念馆的读本建设成为弘扬革命文化的重要抓手，从而推动全民阅读向纵深迈进，提升全民的精神自立和文化自信。

革命纪念馆通俗读本建设需要协调纪念馆社会功能和读本阅读对象之间的关系，努力成为纪念馆所与参观者之间思想交流的桥梁。读本编撰中，需要事先对参观群体以不同层次和视角进行细分，需要准确把握受众阅读能力情况，做到精准、实效。应充分考虑读者的知识结构、认知规律和价值观等，契合读者对象的实际需要和认知能力，努力拓展展馆的文化育人价值。

革命纪念馆编写通俗读本应注意的实效原则

纪念馆通俗读物的内在要求，着重以简明扼要、提纲挈领的叙述方式讲好故事，编写过程贯彻应有的阅读实效原则。

通俗性原则 通俗性原则要求读本通过形象化、通俗化的语言来描述读本故事，做到图文并茂，形象生动，通俗易懂。通俗但不能庸俗，浅尝辄止、浮光掠影都不可取，为了感性刺激逗乐子更不可取。通俗也不平庸，需要突出重点，把革命纪念馆中革命人物和事件说清楚，并在重点环节中有关键的思维提升空间，方便人们学习和理解。

形象性原则 读本编写一方面要注重史实的叙述和排列，避免语言沉闷、单调，避免体例单一，可通过小切口的事实或实物来解说，可以结合丰富的图片、精美的装饰来支撑读本的内容。图文并茂是常用的做法，可以从时间和图片和文字两个方面下功夫。图片力求准确、生动和鲜艳，图片和文字需要高度契合。在文字的表达上，多采取贴近生活的语气表达，突出事件的历史环境和人物的内心情感。

简明性原则 读本要做到内容要简明，需要把纷繁杂乱的展馆内容作简约化处理，突出所纪念的人物、事件的中心思想，用简明、精炼的话语表述人物的精神面貌、事件的历史内涵。语言形式要简明，表达语言简练，修辞和语气要清晰。可辅以图片、漫画等形式，各种简明、形象的形式可以叠加使用。章节结构要简明，需要确定鲜明的主线，主题要凸显，可以从时间、内涵或精神风貌等视角，确定读本的简明的叙述框架。

精髓性原则 读本的故事情节需要提炼人物和事件的精华部分，突出中心思想，把所纪念的人物精神风貌和事件历史意义真切表达出来，彰显意识形态的导向作用。读本可从人物的重要工作和历史贡献入手，抓住人物的精神风貌，突出事件的历史意义，结合具体生动的故事情节，史论结合，促进思想精髓的升华。

革命纪念馆通俗读本的编写策略

革命纪念馆通俗读本的编写者需要具有一定的抽象思维，做到胸有成竹，对读本建设的整体结构和脉络有着科学的总体设想。在读本编写过程中，需要具备正确的立场原则、逻辑思路，需要具备科学合理的编辑策略和方法。

整体思考与局部设计相结合 读本编写过程中，需要以整体思维对革命人物故事发展进程、核心价值进行梳理，突出重点，提炼思想精髓。或以时间为脉络，对人物事件进行历史演进述说；或以空间布局为脉络，叙述关键人物和事件的精彩片段；或以精神价值进行布局，突出人物事件的思想教育意义；或综合上述方法，突出时间、空间和思想等某一方面，进行综合处理。在局部中，在故事微细之处，体现人物事件的生动形象的感性色彩，快速抓住读者注意力，在情感心理上引起共鸣。

故事素材与思想内涵相结合 甄选的故事素材能够吸引读者，精准把握了读者的情感心理需求，让故事具有思想启迪性、延伸性，激发读者对故事情节的共鸣，能够深化读者的理论认识和情感共鸣。故事素材着重从人物、行为、目的三个核心要素进行构思组织，编写者需要精心选取故事的核心要素，抓住感人肺腑的人物故事，提炼惊天动地的历史事件，把故事的思想内涵和育人价值糅合到故事情节要素之中，以小情境体现大道理，彰显读本故事的思想性和育人价值。

读本平面图文与馆所立体展品相结合 读本图文体系能够与馆所展品体系相互映照、相得益彰，参观者对馆所展品的体验、感悟，还可以结合读本书面阅读，通过读本的图文并茂的形象化语言和色彩，进一步促进参观者的情感认同和思想升华。直观的、立体的馆所展品资源转化为理性的读本知识，使参观者杂乱的思想得到梳理，使参观者碎片化认知得到整合。读本平面图文与馆所立体展品相结合，能够把馆所核心价值思想贯穿始终，由浅入深，由感性到理性，一体化建设，一体化育人，拓展了革命纪念馆的“大思政”育人功能。

生动图文与优美装帧相结合 革命纪念馆的通俗读本不仅需要生动活跃的语言和图片，还需要优美的装帧设计，使内涵美和形式美得以统一。一方面，读本文字做到语言优美简洁，语气生动活泼，与适量的图片相结合，能够把馆所展品内涵融入读本知识体系之中，能够使读者快捷领悟到人物的核心思想和重要历程，达到馆所全方位的教育效果。另一方面，读本装帧设计者需要认真对待插画、版式及封面等，考究纸质、排版技巧，选取适宜的字体，匹配合适的图文色彩，努力贴近阅读对象的阅读心理、特点。